

ACTUALIZACIÓN TRIBUTARIA

Bogotá D.C., marzo 2012

Contenido

- Beneficios Ley 1429 de 2010
- Decreto Reglamentario 4910 de 26 de diciembre de 2011
- Decreto Ley 019 del 10 de enero de 2012 (Antitrámites)
- Resolución DIAN 017 del 27 de febrero de 2012. (Nuevo formulario declaración de renta)

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Objetivo de la Ley:

Generar incentivos a la formalización en las etapas iniciales de la creación de empresas; de tal manera que aumenten los beneficios y disminuyan los costos de formalizarse

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Código de Comercio:

“ARTÍCULO 25. EMPRESA - CONCEPTO. Se entenderá por empresa toda actividad económica organizada para la producción, transformación, circulación, administración o custodia de bienes, o para la prestación de servicios. Dicha actividad se realizará a través de uno o más establecimientos de comercio”.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Pequeña empresa: Hasta 50
trabajadores y hasta 5.000 smlmv de
activos totales.

Inicio de actividad económica
principal: Fecha de inscripción en el
registro mercantil.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Progresividad para pequeñas empresas:

Para el impuesto de renta y complementarios

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Progresividad para pequeñas empresas:

- ✓ Cero por ciento (0%) de la tarifa general del impuesto de renta en los dos primeros años gravables, a partir del inicio de su actividad económica principal.
- ✓ Veinticinco por ciento (25%) de la tarifa general del impuesto de renta en el tercer año gravable, a partir del inicio de su actividad económica principal.
- ✓ Cincuenta por ciento (50%) de la tarifa general del impuesto de renta en el cuarto año gravable, a partir del inicio de su actividad económica principal.
- ✓ Setenta y cinco por ciento (75%) de la tarifa general del impuesto de renta en el quinto año gravable, a partir del inicio de su actividad económica principal.
- ✓ Cien por ciento (100%) de la tarifa general del impuesto de renta a partir del sexto año gravable, a partir del inicio de su actividad económica principal.
- ✓ Cinco (5) años sin rebase. Renta presuntiva 6º año

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Progresividad para pequeñas empresas:

- ✓ Beneficios adicionales de ocho primeros años, noveno año, décimo año y a partir del undécimo año, si las pequeñas empresas inician actividades Amazonas, Guainía o Vaupés.
- ✓ Diez (10) años sin retención en la fuente.
- ✓ Renta presuntiva año 11.
- ✓ También hay progresividad para el pago de parafiscales, matrícula mercantil e impuesto de industria y comercio.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Progresividad para pequeñas empresas:

✓ Cinco (5) años sin retefuente:

Se debe comprobar ante el agente retenedor la calidad de beneficiario, con el certificado de la Cámara de Comercio, en el que conste la fecha de inicio de la actividad, o en su defecto con el certificado de inscripción en el RUT

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Progresividad para pequeñas empresas:

Al finalizar la progresividad, a las pequeñas empresas **que en el año inmediatamente anterior** hubieren obtenido ingresos brutos totales provenientes de la actividad, inferiores a mil (1.000) UVT, se les aplicará el 50% de la tarifa del impuesto sobre la renta.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Progresividad para pequeñas empresas:

Las pequeñas empresas beneficiarias en los descuentos de las tarifas de renta (progresividad), **que generen pérdidas o saldos tributarios**, podrán trasladar los beneficios que se produzcan durante la vigencia de dichos descuentos, hasta los cinco (5) periodos gravables siguientes, y para los titulares del parágrafo 1° hasta los diez (10) periodos gravables siguientes, sin perjuicio de lo establecido para las sociedades por el inciso 1° del artículo 147 del Estatuto Tributario

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Progresividad para pequeñas empresas:

Cuando la norma habla de saldos tributarios,
deberá entenderse que son saldos a favor.

Podrán trasladar los beneficios hasta los cinco (5, 10) períodos
gravables siguientes.

Beneficio, pérdida o saldo a favor en 2011: hasta 2016

Beneficio, pérdida o saldo a favor en 2012: hasta 2017

Beneficio, pérdida o saldo a favor en 2013: hasta 2018

Beneficio, pérdida o saldo a favor en 2014: hasta 2019

Beneficio, pérdida o saldo a favor en 2015: hasta 2020

Así sucesivamente para las pequeñas empresas del Amazonas,
Guainía y Vaupés.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Progresividad para pequeñas empresas:

El beneficio de la progresividad, se entenderá sin perjuicio del **cumplimiento de las obligaciones**, en materia de:

- ✓ Presentación de declaraciones tributarias
- ✓ Laboral
- ✓ Registro mercantil.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Descuento de impuesto de renta por generación de empleo:

Aplica no sólo para pequeñas empresas, sino para **todos los empleadores** contribuyentes del impuesto sobre la renta y complementarios, incluso para los del régimen especial, pues la ley no hace ninguna distinción.

Por supuesto, como empleadores pueden incluirse las personas naturales.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Descuento de impuesto de renta por generación de empleo:

- ✓ Descuento hasta de 2 años por empleado, por parafiscales, Fosyga y Fondo de Garantías de Pensión Mínima efectivamente pagados, por nuevos trabajadores menores de 28 años.
- ✓ Este descuento no podrá ser utilizado además como costo o deducción.
- ✓ No se benefician las cooperativas de trabajo asociado en relación con sus asociados.
- ✓ No se admiten descuentos por trabajadores menores de 28 años, si éstos reemplazan a trabajadores ya existentes.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Descuento de impuesto de renta por generación de empleo:

- ✓ Descuento por emplear personas en situación de desplazamiento, reintegración o discapacidad (hasta 3 años por empleado). Este beneficio se logrará después de que se reglamente, es decir, a partir del año 2011.
- ✓ Descuento por emplear a mujeres mayores de 40 años y que en los últimos 12 meses haya estado sin contrato de trabajo. (hasta 2 años por empleada)
- ✓ Descuento por vincular personas de bajos ingresos. (1,5 smlmv)
- ✓ Los beneficios no se podrán acumular entre sí.
- ✓ No se admiten empleos originados en procesos de fusión.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Descuento de impuesto de renta por generación de empleo:

Descuento por vincular personas de bajos ingresos. (1,5 smlmv): **No importa la edad ni la condición del trabajador.**

- ✓ Aplica para todos los empleadores contribuyentes del impuesto de renta y complementarios, sean personas naturales o jurídicas, sean o no pequeñas empresas.
- ✓ Descuento hasta de 2 años por empleado, por parafiscales, Fosyga y Fondo de Garantías de Pensión Mínima efectivamente pagados, por nuevos trabajadores menores de 28 años.
- ✓ Este descuento no podrá ser utilizado además como costo o deducción.
- ✓ No se benefician las cooperativas de trabajo asociado en relación con sus asociados.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Descuento de impuesto de renta por generación de empleo:

- ✓ Descuento por vincular personas de bajos ingresos. (1,5 smmlmv): No importa la edad, sexo, ni la condición del trabajador.
- ✓ Aplica para nuevos empleados, entendiéndose por tales, los que figuren por primera vez en la base de datos de la Planilla Integrada de Liquidación de Aportes (PILA).

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Prohibición para acceder al beneficio de la progresividad:

- ✓ No podrán acceder al beneficio, las pequeñas empresas **constituidas con posterioridad** a la entrada en vigencia de esta ley, en las cuales el objeto social, la nómina, el o los establecimientos de comercio, el domicilio, los intangibles o los activos que conformen su unidad de explotación económica, sean los mismos de una empresa disuelta, liquidada, escindida o inactiva con posterioridad a la entrada en vigencia de la presente ley.
- ✓ Las pequeñas empresas que se hayan acogido al beneficio y permanezcan inactivas serán reportadas ante la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales para los fines pertinentes.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Información falsa:

Consecuencias para quienes suministren información falsa con el propósito de obtener los beneficios de progresividad y descuento tributario:

- ✓ Deberán pagar el valor de las reducciones de las obligaciones tributarias obtenidas.
- ✓ Una sanción correspondiente al doscientos por ciento (200%) del valor de tales beneficios.
- ✓ Las sanciones penales a que haya lugar.

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Sociedades **inactivas** antes de la vigencia de la ley:

Requisitos adicionales para obtener el beneficio de progresividad:

- ✓ Renovar “su *Matrícula Mercantil*, de acuerdo con las tarifas y términos **establecidos en el artículo**” (sic). (¿¿??)
- ✓ Deberán ponerse al día en todas sus obligaciones de carácter legal y tributario **dentro de doce (12) meses** (sic) siguientes contados a partir de la entrada en vigencia de la ley 1429. **Significa que para las empresas inactivas, había plazo para ello, hasta el 29 de diciembre de 2011.**

Ley 1429 de 2010: Formalización y Generación de empleo

Aplicación de retención en la fuente para independientes

- ✓ Un solo contrato.
- ✓ Igual o inferior a 300 UVT.
- ✓ Procedimiento igual que a asalariados.
- ✓ Solicitar por escrito al contratante la aplicación de este método.
- ✓ Declarar por escrito que sólo es beneficiario de un contrato durante el año y que no supera 300 UVT.

Todo lo anterior fue “aclarado” por el art. 173 de la ley 1450 de 2011 y reglamentado mediante decreto 3590 del 28 de septiembre de 2011.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Consideraciones

- ✓ Se deben reglamentar la ley 1429 para precisar las condiciones y requisitos fijados para obtener los incentivos y así promover la creación de nuevas empresas y la reanudación de actividades de las preexistentes.
- ✓ Establecer la viabilidad de los requisitos y verificar el cumplimiento de los objetivos fijados por la ley.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Consideraciones

- ✓ Que conforme con las disposiciones del Estatuto Tributario, **la factura de venta o documento equivalente debe expedirse** en las operaciones que se realicen con comerciantes, importadores o prestadores de servicios o en las ventas a consumidores finales; lo anterior sin perjuicio de la regulación al respecto existente para las operaciones de los responsables del Impuesto Sobre las Ventas pertenecientes al régimen simplificado.

¿Qué tiene que ver esta consideración con la formalización y generación de empleo?. Esto se llama “falta de unidad de materia”

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Beneficiarios de la progresividad en el impuesto sobre la renta y **complementarios**:

- ✓ Las personas naturales, jurídicas o sociedades de hecho, obligadas a matricularse en el Registro Mercantil. Si las sociedades de hecho están obligadas a matricularse en el registro mercantil, y lo hacen, **pues ya dejaron de ser “sociedades de hecho”**, por lo que es claro que ninguna sociedad de hecho tendrá derecho a los beneficios de la progresividad y descuento tributario.
- ✓ Que hayan iniciado su actividad principal a partir del 29 de diciembre de 2010.
- ✓ Que no tenga más de 50 trabajadores.
- ✓ Que sus activos totales no superen los 5.000 s.m.l.m.v.
- ✓ Que a partir del 29 de diciembre de 2010 se matriculen **por primera vez en el registro mercantil**

A éstas se les llamará NUEVAS PEQUEÑAS EMPRESAS

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Las NUEVAS PEQUEÑAS EMPRESAS comprenden igualmente aquellos contribuyentes que previamente a la inscripción en el Registro Mercantil hayan operado como empresas informales.

Empresa informal: Es la actividad económica desarrollada por una pequeña empresa, que para el ejercicio de su actividad no cumplió, antes de la vigencia de la ley 1429 de 2010, con la obligación de su Inscripción en el Registro Mercantil, de la correspondiente Cámara de Comercio.

El Decreto no es expreso en decirlo, pero debe entenderse que estas pequeñas empresas han estado ACTIVAS EN LA INFORMALIDAD hasta antes de la entrada en vigencia de la ley 1429.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Las PEQUEÑAS EMPRESAS PREEXISTENTES que cumplan los siguientes requisitos:

- ✓ Las personas naturales, jurídicas o sociedades de hecho, obligadas a matricularse en el Registro Mercantil.
- ✓ Que no tenga o no haya tenido más de 50 trabajadores. La expresión resaltada no se encuentra prevista en la ley, lo que genera un vicio de nulidad del decreto.
- ✓ Que sus activos totales no superen los 5.000 s.m.l.m.v.
- ✓ Que preexistiendo y habiendo desarrollado su actividad económica principal con anterioridad a la vigencia de la Ley 1429 de 2010, a la vigencia de esa misma Ley se encontraban inactivas. La parte subrayada conduce a que si, aun preexistiendo pero no había desarrollado su actividad (“empresa de papel”), no tiene derecho al beneficio.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Las PEQUEÑAS EMPRESAS PREEXISTENTES que cumplan los siguientes requisitos:

Todo lo anterior, siempre y cuando:

1. Hayan renovado su Matrícula Mercantil dentro de los seis (6) meses siguientes a la vigencia de la Ley 1429 de 2010.

Considero que esta exigencia vicia de nulidad y además de inconstitucionalidad el decreto: **Nulidad**: Porque la ley no fijó esta exigencia y el Ministerio de Hacienda, al plantearla, está excediendo su facultad reglamentaria. El parágrafo 4º del artículo 50 de la ley 1429, sólo señaló la obligación de renovar su matrícula mercantil. **Inconstitucionalidad**: Porque el Decreto, que es del 26 de diciembre de 2011, está fijando como fecha límite para la matrícula, el 29 de junio de 2011, lo cual, es a todas luces **retroactivo**, viciándolo de inconstitucional.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Las PEQUEÑAS EMPRESAS PREEXISTENTES que cumplan los siguientes requisitos:

Todo lo anterior, siempre y cuando:

2. Que renueven la matrícula mercantil dentro de los doce (12) meses siguientes a la vigencia de la citada Ley cuando se trate de los contribuyentes a los que se refieren los Parágrafos 1º y 2º del artículo 50 de la Ley 1429 de 2010

El párrafo 1º del artículo 50 señala que *“las sociedades cuya última renovación se efectuó diez (10) años antes a la vigencia de la presente ley, no incursas en proceso de liquidación, tendrán un plazo de doce (12) meses para que cumplan con la mencionada obligación, vencido este término, de no hacerlo, **quedarán disueltas y en estado de liquidación**”*.

El párrafo 2º se refiere a las personas naturales, establecimientos de comercio, agencias y sucursales, cuya última renovación se hizo hace 10 años, tiene un plazo de 12 meses para cumplir. Si no lo hacen, la Cámara de Comercio **cancelará la matrícula**.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

Las PEQUEÑAS EMPRESAS PREEXISTENTES que cumplan los siguientes requisitos:

Todo lo anterior, siempre y cuando:

Como se puede observar, si no cumplieron con los requisitos anteriores, ya la Cámara de Comercio a HOY, ha debido cancelar las matrículas de las personas naturales, establecimientos de comercio, sucursales y agencias. Y por otro lado, ya las sociedades que no cumplieron este requisito, por supuesto no podrán beneficiarse la ley 1429 y el pasado 29 de diciembre de 2011 entraron en disolución para ser liquidadas.

3. Reactiven su actividad económica. (sic)
4. Dentro de los doce (12) meses siguientes a la entrada en vigencia de la Ley 1429 de 2010 se pongan al día en todas sus obligaciones formales y sustanciales de carácter legal y tributario del orden nacional **y territorial**. Lo resaltado no se encuentra en la ley.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

RENTAS sobre las cuales procede el beneficio (Art. 2º):

“Exclusivamente las rentas relativas a los ingresos operacionales u ordinarios”

¿Y las ganancias ocasionales? Este es el impuesto COMPLEMENTARIO al de renta.

¿Y los ingresos NO OPERACIONALES? La ley no fijó estas limitaciones.

“Para el efecto, en todos los casos deberán llevar contabilidad, y en ella, cuentas separadas en las que se identifiquen los costos y gastos asociados a los ingresos y rentas objeto del beneficio”

Con este decreto no se pueden regular temas contables que están contenidos en el decreto ley 2649 de 1993.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

PROGRESIVIDAD EN EL IMPUESTO SOBRE LA RENTA (Art. 3º):

Inicia “a partir del año gravable en que se realice la inscripción en el Registro Mercantil” o

“a partir del año gravable en el que se hayan cumplido los requisitos a que se refiere el literal b) del artículo 1º del presente Decreto” (Requisitos para las **PEQUEÑAS EMPRESAS PREEXISTENTES**)

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

PROGRESIVIDAD EN EL IMPUESTO SOBRE LA RENTA (Art. 3º):

Cuando se trate de personas naturales, el impuesto se determinará así:

- a. Se suman las rentas gravables que tienen el beneficio y las rentas gravables que no lo tienen.
- b. Se determina el impuesto en forma teórica (Aplicar art. 241 E.T.)
- c. Se determina el impuesto atribuible a las rentas con beneficio, determinando la proporción que éstas tengan dentro del total de rentas gravables del ejercicio.
- d. Una vez determinado el impuesto a las rentas objeto del beneficio, éste se resta del impuesto teórico en los porcentajes aplicables para cada año del beneficio.

Aparentemente esta disposición está excediendo lo que dice la ley, pues allí no se fijaron estos componentes de liquidación del impuesto.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

PROGRESIVIDAD EN EL IMPUESTO SOBRE LA RENTA (Art. 3º):

Si en el 5º ó 10º año los ingresos brutos totales provenientes de la actividad **económica mercantil**, inferiores a 1.000 UVT, en el año 6º o en el año 11º, según el caso, se aplicará el 50% de la tarifa general para personas jurídicas, o de la tarifa marginal si se trata de personas naturales. Las expresiones resaltadas no se encuentran en la ley.

“Tratándose de pequeñas empresas de personas naturales, para el efecto se utilizará el procedimiento previsto en el Parágrafo 1º del presente artículo”. Es extraña esta expresión reglamentaria, porque la ley no fijó diferencias entre pequeñas empresas de personas y pequeñas empresas de personas jurídicas.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

PROGRESIVIDAD EN EL IMPUESTO SOBRE LA RENTA (Art. 3º):

“Las nuevas Pequeñas Empresas y las Pequeñas Empresas Preexistentes personas jurídicas y asimiladas, en la determinación de los dividendos y participaciones susceptibles de distribuirse como no gravados observarán (sic) lo dispuesto en los artículos 48 y 49 del Estatuto Tributario”.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

RÉGIMEN DE RETENCIÓN EN LA FUENTE, RENTA PRESUNTIVA Y EFECTO DE LAS PÉRDIDAS FISCALES (Art. 4º):

*“No son sujetos pasivos de retenciones en la fuente a título del impuesto sobre la renta **y complementarios** en los cinco (5) primeros años gravables contados a partir del año gravable en que se realice la inscripción en el registro mercantil en la correspondiente Cámara de Comercio”. Obsérvese que el mismo decreto está indicando que no hay retención en la fuente por el impuesto **complementario**, en este caso el de ganancias ocasionales, como por ejemplo por la venta de un activo fijo, las originadas en la liquidación de sociedades, etc., por lo que no se entiende que el artículo anterior limite el beneficio de la progresividad a las rentas ordinarias.*

El mismo término de 5 años o 10 años, según el caso, se aplica para no estar sometidas estas empresas al sistema de renta presuntiva.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

RÉGIMEN DE RETENCIÓN EN LA FUENTE, RENTA PRESUNTIVA Y EFECTO DE LAS PÉRDIDAS FISCALES (Art. 4º):

Para el no sometimiento a retención en la fuente, el pequeño empresario deberá probar al agente retenedor, la calidad de beneficiario, “mediante certificado suscrito por el representante legal de la empresa cuando esta corresponda a persona jurídica o por el contribuyente cuando corresponda a persona natural, en el que haga constar bajo la gravedad del juramento, que ostenta la calidad de beneficiario de la Ley 1429 de 2010 porque cumple todos los requisitos exigidos en la Ley y los reglamentos, anexando certificado de la cámara de comercio en el que se constate la fecha del inicio de su actividad económica empresarial conforme con el artículo 1º Ib. o sea, la fecha de inscripción en el Registro Mercantil o su renovación y/o certificado en el que conste la fecha de inscripción en el RUT”.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

RÉGIMEN DE RETENCIÓN EN LA FUENTE, RENTA PRESUNTIVA Y EFECTO DE LAS PÉRDIDAS FISCALES (Art. 4º):

El requisito resaltado en la anterior diapositiva no lo exige la ley. Además, hoy en día para tramitar el registro mercantil, ya se hace una manifestación bajo la gravedad del juramento sobre la calidad de beneficiario.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

RÉGIMEN DE RETENCIÓN EN LA FUENTE, RENTA PRESUNTIVA Y EFECTO DE LAS PÉRDIDAS FISCALES (Art. 4º):

*“De acuerdo con lo previsto en el Parágrafo 5º del Artículo 4º de la Ley 1429 de 2010, cuando las Nuevas Pequeñas Empresas o Pequeñas Empresas Preexistentes generen **pérdidas fiscales**, podrán diferir la aplicación de la tarifa reducida del impuesto de renta que correspondería aplicar si no hubiere ocurrido la pérdida, **hasta el año inmediatamente siguiente en que se obtenga renta líquida gravable**”.* ¿Significa entonces que en el año en que se genere la renta líquida gravable se paga el impuesto con la tarifa plena?

El decreto deliberadamente no se refiere a los “saldos tributarios” de que habla la ley, debiendo ser considerados por tales, los **saldos a favor**.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

RÉGIMEN DE RETENCIÓN EN LA FUENTE, RENTA PRESUNTIVA Y EFECTO DE LAS PÉRDIDAS FISCALES (Art. 4º):

“en ningún caso el diferimiento podrá superar los cinco (5) años contados a partir del año gravable en que se realice la inscripción en el registro mercantil en la correspondiente Cámara de Comercio, o contados a partir del año gravable en que se hayan cumplido los requisitos a que se refiere el literal b) del artículo 1º del presente Decreto”.

Esta limitación no la consagra la ley. Lo que dice la ley es que cuando se **“generen pérdidas o saldos tributarios podrán trasladar los beneficios que se produzcan durante la vigencia de dichos descuentos, hasta los cinco (5) periodos gravables siguientes”**. Esto lo que significa es que, si una pequeña empresa, p.ej. presenta pérdida durante los primeros 5 años, es decir, durante la vigencia del beneficio, podría trasladar ese beneficio durante 5 años más.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

PROHIBICIÓN PARA ACCEDER AL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 5º):

*“Conforme con lo dispuesto en el artículo 48 de la Ley 1429 de 2010 y **sin perjuicio de lo previsto en el artículo 6º del Decreto 00545** del 25 de febrero de 2011, las Pequeñas Empresas constituidas con posterioridad a la entrada en vigencia de la Ley 1429 de 2010, en las cuales el objeto social, **la actividad**, la nómina, el o los establecimiento de comercio, el domicilio, los intangibles o los activos que conformen su unidad de explotación económica sean los mismos de una empresa que haya sido disuelta, liquidada, escindida o inactiva con posterioridad a la entrada en vigencia de esa misma Ley, en ningún caso podrán acceder al beneficio de progresividad en el pago del impuesto sobre la renta y complementarios contemplado en el artículo 4º de la citada Ley”*

Comentario sobre el primer texto resaltado: queda la duda de si para obtener los beneficios tributarios se debe aplicar ese decreto que es del Ministerio de la Protección Social.

Comentario sobre el segundo texto resaltado: No está en la ley.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

PROHIBICIÓN PARA ACCEDER AL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 5º):

*“Las pequeñas empresas que se hayan acogido al beneficio y **adquieran la calidad de inactivas** serán reportadas por las Cámaras de Comercio ante la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales y ante las entidades destinatarias de los aportes parafiscales, para que en ejercicio de sus respectivas competencias funcionales adelanten las actuaciones encaminadas a la **restitución de los beneficios obtenidos** violando la prohibición a que se refiere el artículo 48 ibídem, en concordancia con lo dispuesto en el presente artículo.”*

Debe fijarse plazo, porque si se entra en inactividad después de 10 años p ej, ¿se debe entender que incumplió?

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

REQUISITOS GENERALES PARA ACOGERSE AL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 6º):

1. Inscribirse y actualizar el RUT
 2. Para las **NUEVAS PEQUEÑAS EMPRESAS**: **Presentar personalmente (¿?) antes del 31 de diciembre** del correspondiente año de inicio del beneficio de progresividad, ante la División de Gestión de Fiscalización, los siguientes documentos:
 - a. Certificado de existencia y representación donde conste la **fecha de inscripción**.
 - b. Certificación escrita del contribuyente o representante legal, bajo la gravedad del juramento, en la que se indique:
 - La intención de acogerse al beneficio.
 - El monto de los activos totales.
 - El número de trabajadores al momento del inicio de la actividad y tipo de vinculación.
 - Inscribir los libros de contabilidad en la Cámara de Comercio.
- ¿Cómo se cumple con este requisito, si el art. 175 del decreto LEY ANTITRÁMITES 019 de 2012 eliminó esta obligación?**

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

REQUISITOS GENERALES PARA ACOGERSE AL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 6º):

- La existencia de la instalación física.

3. Copia de la escritura o documento que pruebe su existencia.

Pareciera que en el país ANTITRÁMITES, los mismos funcionarios que redactaron este decreto, están empeñados en hacer nugatorios los efectos de la ley 1429 y del Decreto Ley 019 que eliminó trámites innecesarios. Ya toda esta información la tiene la Cámara de Comercio. Basta con que la DIAN le solicite a la Cámara estos documentos dentro del proceso de fiscalización.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

REQUISITOS GENERALES PARA ACOGERSE AL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 6º):

1. Inscribirse y actualizar el RUT
2. Para las **PEQUEÑAS EMPRESAS PREEXISTENTES**: Presentar personalmente (¿?) antes del 31 de marzo de 2012, ante la División de Gestión de Fiscalización, los siguientes documentos:
 - a. Certificado de existencia y representación donde conste la **fecha de renovación**.
 - b. Certificación escrita del contribuyente o representante legal, bajo la gravedad del juramento, en la que se indique:
 - La intención de acogerse al beneficio.
 - El monto de los activos totales.
 - El número de trabajadores al momento del inicio de la actividad y tipo de vinculación. **Debiera ser “al momento del reinicio de la actividad”**
 - Que reinició el desarrollo de la actividad económica dentro de los doce (12) meses siguientes a la entrada en vigencia de la Ley 1429 de 2010. **¿Para qué si el certificado de la Cámara ya lo dice?**

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

REQUISITOS GENERALES PARA ACOGERSE AL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 6º):

- Que dentro de este mismo término de 12 meses se ha puesto al día en todas sus obligaciones formales y sustanciales de carácter legal y tributario de orden nacional y territorial. Para el efecto, en el caso de deudas por impuestos administrados por la DIAN, podrán suscribir facilidades de pago en los términos y condiciones previstos en el artículo 814 del Estatuto Tributario.
 - Inscribir los libros de contabilidad en la Cámara de Comercio.
 - La existencia de la instalación física.
3. Copia de la escritura o documento que pruebe su existencia.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

REQUISITOS GENERALES PARA ACOGERSE AL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 6º):

Por el año gravable 2011, las Nuevas Pequeñas Empresas deberán presentar los documentos mencionados, **antes del 31 de marzo de 2012.**

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

REQUISITOS PARA CADA AÑO EN QUE SE SOLICITE EL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 7º):

1. Presentar **personalmente** (¿?) antes del **30 de marzo** del año siguiente al año por el que se pretende el beneficio, un memorial a la División de Gestión de Fiscalización de la DIAN, en el que se dice, bajo la gravedad del juramento:
 - a. Intención de acogerse al beneficio.
 - b. Monto de los activos totales a 31 de diciembre.
 - c. Dirección.
 - d. Número de trabajadores a 31 de diciembre.
2. Para persona jurídica: copia del certificado de E. y R.L. Y de la renovación de la matrícula mercantil.
3. Para persona natural: copia del certificado con constancia de renovación de la matrícula.
4. Anunciar a la DIAN sobre cada reforma estatutaria. **!!!Esto me parece una absurda extralimitación de funciones!!!.**

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

PÉRDIDA O IMPROCEDENCIA DEL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 9º):

1. Las pequeñas empresas beneficiarias deberán mantener en el respectivo año gravable y hasta el 31 de diciembre inclusive, las condiciones relativas al número de trabajadores y al monto de los activos totales.

Si una pequeña empresa viene cumpliendo con todos los requisitos, y en cualquier mes recibe un ANTICIPO de \$3.000 millones para adelantar un obra, ¿pierde el beneficio?. Me parece que la ley no debe entenderse a ese extremo, pues es claro que se aumentan sus activos en el momento de recibir el anticipo, pero también lo es, que la contrapartida es un pasivo. Otro ejemplo: Una firma de abogados, o una inmobiliaria que son pequeñas empresas y reciben ingresos para terceros en un mes por \$3.000 millones, ¿pierden el beneficio?

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

PÉRDIDA O IMPROCEDENCIA DEL BENEFICIO DE LA PROGRESIVIDAD (Art. 9º):

2. Tampoco procederá el beneficio de progresividad en el impuesto sobre la renta y complementarios, cuando se incumpla con la renovación de la matrícula mercantil **dentro de los tres primeros meses del año**, **cuando no se paguen en su oportunidad legal los aportes a salud y demás contribuciones de nómina, o cuando no se cumpla con el deber legal de presentar las declaraciones tributarias de orden nacional y territorial** y de realizar los pagos de los valores a cargo en ellas determinados, auto liquidados o liquidados por la Administración, dentro de los plazos señalados para el efecto.

Estos requisitos, no sólo no están en la ley, sino que además el último de ellos (realizar los pagos de los valores a cargo), viola el el derecho de defensa en procura de obtener el beneficio, pues la liquidaciones oficiales son objeto de discusión gubernativa y judicial.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

DESCUENTO TRIBUTARIO (Art. 11º):

El decreto no presenta variaciones importante en relación con lo que señala la ley, salvo por los requisitos exigidos en el artículo 13.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

CONDICIONES ADICIONALES PARA OBTENER EL DESCUENTO TRIBUTARIO POR APORTES PARAFISCALES (Art. 13º):

1. Cumplir las obligaciones relacionadas con el sistema general de seguridad social respecto de la totalidad de los trabajadores de la empresa.
2. Tratándose de nuevas empresas, éstas solo pueden gozar del beneficio a partir del período gravable siguiente al de su existencia.
Esta limitación no se encuentra en la ley.
3. Que la vinculación de nuevos trabajadores no se efectúe a través de empresas temporales de empleo. **Esta limitación no debe existir para la empresa temporal que es empleadora y contribuyente del impuesto.**
4. Que los nuevos trabajadores vinculados no hayan laborado en el año de su contratación o en el año inmediatamente anterior en empresas con las cuales el contribuyente tenga vinculación económica en los términos previstos en el artículo 260-1 del Estatuto Tributario.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

CONDICIONES ADICIONALES PARA OBTENER EL DESCUENTO TRIBUTARIO POR APORTES PARAFISCALES (Art. 13º):

Artículo 260-1 del E.T..

“...se consideran vinculados económicos o partes relacionadas, los casos previstos en los artículos 260, 261, 263 y 264 del Código de Comercio; en el artículo 28 de la Ley 222 de 1995 y los que cumplan los supuestos contenidos en los artículos 450 y 452 del Estatuto Tributario”

Código de Comercio:

Art. 260: Subordinación.

Art. 261: Presunciones de subordinación.

Art. 263: Definición de sucursales - facultades de los administradores.

Art. 264: Definición de agencias.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

CONDICIONES ADICIONALES PARA OBTENER EL DESCUENTO TRIBUTARIO POR APORTES PARAFISCALES (Art. 13º):

Ley 222 de 1995:

Art. 28: Grupo Empresarial.

Estatuto Tributario:

Art. 450: Casos de vinculación económica.

Art. 452: Cuándo subsiste la vinculación económica.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

INFORMACIÓN REQUERIDA PARA OBTENER EL DESCUENTO TRIBUTARIO POR APORTES PARAFISCALES (Art. 14º):

El empleador deberá solicitar al trabajador al inicio de la relación laboral, los documentos detallados en el artículo 14.

Uno de estos requisitos es una Certificación nivel SISBEN para personas cabeza de familia, **junto con declaración juramentada ante notario.**

La exigencia resaltada debe entenderse derogada por el decreto antitrámites (019 de enero de 2012)

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

SANCIONES POR EL SUMINISTRO DE INFORMACIÓN FALSA (Art. 17º):

La DIAN exigirá “los impuestos dejados de pagar por efectos de la aplicación de la progresividad del pago del impuesto de renta y complementarios y de los descuentos tributarios obtenidos indebidamente, e impondrá la sanción correspondiente al doscientos por ciento (200%) del valor de tales beneficios a que se refiere el artículo 49 Ib., sin perjuicio de las denuncias ante las autoridades competentes para efectos de las sanciones penales a que haya lugar”.

Decreto 4910 del 26 de diciembre de 2011

FACTURA DE VENTA (Art. 19º):

“... a quienes estando en la obligación de facturar emitan documentos distintos a la factura de venta o documento equivalente tales como prefactura, cuenta de cobro, precuenta o similares, se les impondrá la sanción de cierre del establecimiento de comercio conforme con el artículo 652-1 del Estatuto citado y, además, serán objeto de revisión integral de su situación tributaria con fundamento en las facultades del artículo 684 Ib., en especial de la presunción de ingresos en ventas conforme con los artículos 756 y siguientes del Estatuto Tributario, y de la imposición de las demás sanciones a que haya lugar”.

Y esto, ¿qué relación tiene con la formalización y generación de empleo?

Decreto Ley 019 del 10 de enero de 2012

Decreto 019 del 10 de enero de 2012

Decreto 019 de enero de 2012	Norma anterior
<p>ARTICULO 568. NOTIFICACIONES DEVUELTAS POR EL CORREO. <Artículo modificado por el artículo 58 del Decreto 19 de 2012. El nuevo texto es el siguiente:> Los actos administrativos enviados por correo, <u>que por cualquier razón</u> sean devueltos, serán notificados mediante aviso, con transcripción de la parte resolutive del acto administrativo, en el portal web de la DIAN que incluya mecanismos de búsqueda por número identificación personal y, en todo caso, en un lugar de acceso al público de la misma entidad. La notificación se entenderá surtida para efectos de los términos de la administración, en la primera fecha de introducción al correo, pero para el contribuyente, el término para responder o impugnar se contará desde el día hábil siguiente a la publicación del aviso en el portal o de la corrección de la notificación. Lo anterior no se aplicará cuando la devolución se produzca por notificación a una dirección distinta a la informada en el RUT, en cuyo caso se deberá notificar a la dirección correcta dentro del término legal.</p>	<p>ARTÍCULO 568. Las actuaciones de la administración enviadas por correo, que por cualquier razón sean devueltas, serán notificadas mediante aviso en un periódico de circulación nacional o de circulación regional del lugar que corresponda a la última dirección informada en el RUT; la notificación se entenderá surtida para efectos de los términos de la administración, en la primera fecha de introducción al correo, pero para el contribuyente, el término para responder o impugnar se contará desde el día hábil siguiente, a la publicación del aviso o de la corrección de la notificación. Lo anterior no se aplicará cuando la devolución se produzca por notificación a una dirección distinta a la informada en el RUT, en cuyo caso se deberá notificar a la dirección correcta dentro del término legal.</p>

Decreto 019 del 10 de enero de 2012

Decreto 019 de enero de 2012	Norma anterior
<p>ARTICULO 563. DIRECCIÓN PARA NOTIFICACIONES.</p> <p>Cuando no haya sido posible establecer la dirección del contribuyente, responsable, agente retenedor, o declarante, por ninguno de los medios señalados en el inciso anterior, los actos de la Administración le serán notificados por medio de la publicación en el portal de la web de la DIAN, que deberá incluir mecanismos de búsqueda por número identificación personal.</p>	<p>ARTÍCULO 563. DIRECCIÓN PARA NOTIFICACIONES.</p> <p>Cuando no haya sido posible establecer la dirección del contribuyente, responsable, agente retenedor o declarante, por ninguno de los medios señalados en el inciso anterior, los actos de la Administración le serán notificados por medio de publicación en un diario de amplia circulación.</p>

Los dos primeros incisos de ambas normas son idénticos

Decreto 019 del 10 de enero de 2012

ARTÍCULO 68. LA ACTUACIÓN ANTE LAS ADMINISTRACIONES TRIBUTARIAS NO REQUIERE DE ABOGADO SALVO PARA LA INTERPOSICIÓN DE RECURSOS. Las actuaciones ante la administración tributaria pueden cumplirse directamente por las personas naturales o jurídicas, éstas últimas a través de su representante legal, sin necesidad de apoderado. Salvo para la interposición de recursos, en cualquier otro trámite, actuación o procedimiento ante las administraciones tributarias, no se requerirá que el apoderado sea abogado.

Decreto 019 del 10 de enero de 2012

ARTÍCULO 69. DIRECCIÓN PARA EFECTOS TRIBUTARIOS. El Gobierno Nacional establecerá a más tardar el 30 de marzo de 2012, medios de prueba **adicionales** al recibo de servicios públicos domiciliario, para acreditar el domicilio en la inscripción y/o actualización del Registro Único Tributario -RUT-.

Decreto 019 del 10 de enero de 2012

ARTÍCULO 70. OBLIGACIONES TRIBUTARIAS PARA LAS PERSONAS DEL RÉGIMEN SIMPLIFICADO DEL IVA. A partir de julio de 2012, las personas del régimen simplificado del IVA podrán realizar la formalización de la inscripción y actualización del RUT a través del portal de la DIAN, previa la verificación de información que realizará el sistema. Lo anterior, siempre que no se modifique el régimen de IVA al cual pertenecen, ni se incluyan obligaciones como importador, ni la persona natural se convierta en representante legal de una sociedad.

A partir del año 2013, la DIAN deberá permitir que las personas del régimen simplificado puedan presentar las declaraciones y la información exógena a través de mecanismos digitales.

Decreto 019 del 10 de enero de 2012

ARTÍCULO 71. OBLIGACIONES TRIBUTARIAS PARA LAS PERSONAS DEL RÉGIMEN COMÚN. A partir de julio de 2012, las personas naturales y jurídicas del régimen común podrán, a través de mecanismos digitales, presentar las declaraciones y la información exógena de manera electrónica y actualizar la información del RUT que determine la DIAN, por medio electrónico. La DIAN establecerá los criterios para el otorgamiento de los mecanismos digitales de que trata el presente artículo.

Decreto 019 del 10 de enero de 2012

ARTÍCULO 72. ATENCIÓN TELEFÓNICA Y PROGRAMACIÓN DE CITAS. Sin perjuicio de los casos en los cuales se utilicen medios electrónicos, **a partir del 1 de marzo de 2012**, mediante el servicio de atención telefónica de la DIAN, se deberán recibir las solicitudes de expedición de copias del RUT, para ser enviadas al correo electrónico que el usuario tenga registrado en el RUT. Además de lo anterior, la DIAN deberá implementar la programación de citas para aquellos trámites que requieran la presencia del usuario en las oficinas de la DIAN.

Resolución DIAN No. 017 del 27 de febrero de 2012

Resolución DIAN 017 del 27 de febrero de 2012

Prescribe el formulario No. 110 para la presentación de la declaración de renta y complementarios o de ingresos y patrimonio por el año gravable 2011 y fracción de 2012, por parte de las personas jurídicas y asimiladas y personas naturales **y asimiladas**, obligadas a llevar contabilidad, y se señalan los formatos y especificaciones para el suministro de la información con relevancia tributaria de los contribuyentes y no contribuyentes para efectos de control tributario

¿Cuáles son los contribuyentes asimilados a personas naturales?. Habrá quien diga que las SUCESIONES ILÍQUIDAS, pero no es posible asimilar a las sucesiones ilíquidas con personas naturales. Son dos conceptos jurídicos muy distintos. Entonces ¿las sucesiones ilíquidas con el nivel de ingresos y/o patrimonio exigido no están obligadas?

Resolución DIAN 017 del 27 de febrero de 2012

Obligación de presentar información con relevancia tributaria:

1. Los grandes contribuyentes.
2. Las agencias de aduanas.
3. Los obligados a declarar por el año 2010 que en la declaración inicial o en la de corrección en el 2011, **hubieren declarado ingresos brutos y/o patrimonio bruto superior a tres mil millones de pesos (\$3.000.000.000).**
4. Los importadores que durante el 2011 hayan presentado una o más declaraciones de importación y que en la declaración inicial o en la última corrección presentada en el año 2011 **correspondiente a la declaración de renta del año gravable 2010**, hubieren declarado ingresos brutos y/o patrimonio bruto superior a dos mil millones de pesos (\$2.000.000.000).

Resolución DIAN 017 del 27 de febrero de 2012

Obligación de presentar información con relevancia tributaria:

Los anteriores contribuyentes deberán, **dentro de los tres (3) meses siguientes al vencimiento del término para declarar**, presentar información con relevancia tributaria correspondiente al año gravable 2011, para efectos de control tributario, teniendo en cuenta el **formato N° 1732** y las especificaciones del anexo dos (2) que hace parte integral de esta resolución.

La información a que se refiere este artículo, deberá ser presentada a través de los servicios informáticos electrónicos de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, **con mecanismo de firma digital**, diligenciando el formato N° 1732 denominado anexo 2 (dos).

Los declarantes de ingresos y patrimonio no deberán suministrar la información de que trata el presente artículo.

Otros aspectos a tener en cuenta

Resolución DIAN No. 20 del 06 de marzo de 2012

Nuevas fechas para información exógena

Grandes Contribuyentes

ÚLTIMO DÍGITO	FECHA
3	25 de Abril de 2012
4	26 de Abril de 2012
5	27 de Abril de 2012
6	30 de Abril de 2012
7	02 de Mayo de 2012
8	03 de Mayo de 2012
9	04 de Mayo de 2012
0	07 de Mayo de 2012
1	08 de Mayo de 2012
2	09 de Mayo de 2012

Resolución DIAN No. 20 del 06 de marzo de 2012

- PERSONAS JURÍDICAS Y ASIMILADAS Y PERSONAS NATURALES Y ASIMILADAS:

ÚLTIMOS DÍGITOS	FECHA
26-29	10 de Mayo de 2012
30-33	11 de Mayo de 2012
34-37	14 de Mayo de 2012
38-41	15 de Mayo de 2012
42-45	16 de Mayo de 2012
46-49	17 de Mayo de 2012
50-53	18 de Mayo de 2012
54-57	22 de Mayo de 2012
58-61	23 de Mayo de 2012
62-65	24 de Mayo de 2012
66-69	25 de Mayo de 2012
70-73	28 de Mayo de 2012
74-77	29 de Mayo de 2012
78-81	30 de Mayo de 2012
82-85	31 de Mayo de 2012
86-89	01 de Junio de 2012
90-93	04 de Junio de 2012
94-97	05 de Junio de 2012
98-01	06 de Junio de 2012
02-05	07 de Junio de 2012
06-09	08 de Junio de 2012
10-13	12 de Junio de 2012
14-17	13 de Junio de 2012
18-21	14 de Junio de 2012
22-25	15 de Junio de 2012

Deducibilidad de pagos por indemnizaciones por despidos laborales

Mediante Concepto Oficial No. 1514 del 12 de enero de 2012, la DIAN aceptó como deducibles los gastos originados en pagos por indemnizaciones por despidos laborales, a pesar de dos sentencias que en sentido contrario había publicado el Consejo de Estado.

En este caso se acude a lo señalado por el artículo 264 de la Ley 223 de 1995 en cuanto al uso de conceptos que favorecen al contribuyente.

Deducibilidad de impuestos distintos a los señalados en el art. 115 del E. T.

La sentencia del Consejo de Estado con Radicado No. 17888 del 05 de mayo de 2011, señala que el impuesto a las estampillas, aunque no está contemplado en la relación del artículo 115 del E. T., **es deducible**, aplicando las reglas generales de las deducciones.

Sin embargo, la sentencia del Consejo de Estado con Radicado No. 17118 del 03 de noviembre de 2011, señala que el impuesto de transporte por oleoducto no es deducible por no hacer parte del artículo 115 del E. T..

Entonces ¿Qué hacemos ante esta incongruencia jurisprudencial?

GRACIAS POR SU PARTICIPACIÓN Y APORTES

BUSTOS VÁSQUEZ ABOGADOS

MIGUEL ÁNGEL BUSTOS VÁSQUEZ

Abogado – Derecho Tributario

Teléfono fijo: 3111925

Teléfono Móvil: 310 809 56 22

Correo electrónico: miguelbustos@etb.net.co